Gniezno, dn. 08.06.2022 r.

Nr sprawy *DZP.240.9.2022*

***Wykonawcy***

**WYJAŚNIENIA**

**ZWIĄZANE Z TREŚCIĄ SWZ NR II**

*dot. postępowania o udzielenie zamówienia publicznego nr DZP.240.9.2022 – Dostawy produktów farmaceutycznych*

W odpowiedzi na skierowane do zamawiającego zapytania dotyczące treści specyfikacji warunków zamówienia informujemy:

Zadanie nr 1

Pytanie 1

Czy Zamawiający dopuści zaoferowanie w zadanie nr 1 w poz. 1 wapna sodowanego o gramaturze 5 kg?

**Ad. 1 Zamawiający nie wyraża zgody.**

Pytanie 2

Czy Zamawiający wyrazi zgodę, przypadku dopuszczenia wapna o gramaturze 5 kg, na przeliczenie ilości
(tj. 23 op.) ponieważ wapno 5 l odpowiada gramaturze 4,5 kg?

**Ad. 2 Zamawiający nie wyraża zgody.**

1. Czy Zamawiający w par. 2.5.b wykreśli frazę „data zamówienia’? systemy magazynowo-księgowe Wykonawcy nie umożliwiają umieszczania tej informacji na fakturach. Nie ma przy tym możliwości ręcznego dopisywania tych informacji na dokumentach.

**Ad. 1 Zamawiający informuje, że wykreśli frazę: „data zamówienia”.**

2. Wykonawca wnosi o wykreślenie zapisów dotyczących opóźnienia w dostawie (par. 7.1), albowiem Ustawa PZP nie zezwala na naliczanie kar umownych za opóźnienie (art. 433 pkt. 1). Jedyna podstawą odpowiedzialności Wykonawcy może być ewentualnie zwłoka w wykonaniu zamówienia.

**Ad. 2 Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zgodnie z § 7 ust. 2 wzoru umowy kara umowna określona w ust. 1 powyżej nie będzie należna, jeżeli Wykonawca udowodni, że niewykonanie lub nienależyte wykonanie umowy nastąpiło z powodu okoliczności, za które Wykonawca odpowiedzialności nie ponosi. Jest to przepis odpowiadający art. 471 k.c. ustanawiającemu zasadę winy w odpowiedzialności kontraktowej wykonawcy. Ciężar dowodu zgodnie z powołanym przepisem spoczywa w tym wypadku na dłużniku (Wykonawcy). Zamawiający nie wprowadza odpowiedzialności na zasadzie ryzyka i umowa jest w tym zakresie zgodna z art. 433 pkt 1) ustawy pzp.**

1. Do §2 ust. 8 wzoru umowy: Prosimy o dodanie słów zgodnych z art. 552 k.c.: "... z wyłączeniem powołania się przez Dostawcę na okoliczności, które zgodnie z przepisami prawa powszechnie obowiązującego uprawniają Sprzedającego do odmowy dostarczenia towaru Kupującemu”.

**Ad. 1 Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zgodnie z § 13 umowy w sprawach nieuregulowanych niniejszą umową stosuje się przepisy Kodeksu Cywilnego i ustawy z dnia
11 września 2019 r. – Prawo zamówień publicznych (Dz. U. z 2021 r. poz. 1129).**

2. Do §4 ust. 6 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę treści §4 ust. 6 wzoru umowy dotyczącego sposobu płatności, poprzez wykreślenie zapisu o fakturach zbiorczych wystawianych tygodniowo i zastąpienie go zapisem umożliwiającymi wystawianie i dostarczanie faktur za każdą zrealizowaną dostawę towaru, z uwagi na uchylenie z dniem 1 stycznia 2014 r. przepisów dopuszczających możliwość wystawiania faktur zbiorczych, a także z uwagi nieważność zapisu w świetle bezwzględnie obowiązujących przepisów prawa tj. art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych (Dz.U. z 2013 r. poz. 403 ze zm.), zakazującego zawierania
w umowach stron zapisów dotyczących terminów wystawiania i doręczania faktur? Możliwość wystawiania faktur zbiorczych wynikała z nieobowiązującego już §9 rozporządzenia Ministra Finansów z dnia 11 grudnia 2012 r. zmieniające rozporządzenie w sprawie zwrotu podatku niektórym podatnikom, wystawiania faktur, sposobu ich przechowywania oraz listy towarów i usług, do których nie mają zastosowania zwolnienia od podatku od towarów i usług (Dz. U. z 2012 r. poz. 1428), które to rozporządzenie zostało uchylone z dniem
1 stycznia 2014 r. W aktualnie obowiązującym rozporządzeniu Ministra Finansów z dnia 3 grudnia 2013 r.
w sprawie wystawiania faktur (Dz.U. z 2013 r. poz. 1485 ze zm.), brak jest zapisów dotyczących faktur zbiorczych. Obecnie nie ma więc żadnej podstawy prawnej, z której wynikałaby możliwości posługiwania się konstrukcją faktur zbiorczych. Niezależnie od powyższego, zgodnie z art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r.
o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych „strony transakcji handlowej nie mogą ustalać daty doręczenia faktury lub rachunku, potwierdzających dostawę towaru lub wykonanie usługi”. Konsekwencją powyższego uregulowania jest brak możliwości zawierania w umowach stron zapisów dotyczących terminu doręczenia (a więc i wystawiania) faktury lub rachunku. Stąd zapis
§4 ust. 6 wzoru umowy dotknięty jest nieważnością.

**Ad. 2 Zamawiający nie wyraża zgody na zmianę. Zgodnie z art. 106i ust. 1 ustawy o VAT fakturę wystawia się nie później niż 15-ego dnia miesiąca następującego po miesiącu,
w którym dokonano dostawy towaru lub wykonano usługę. Faktura zbiorcza nie jest pojęciem normatywnym, co nie wyłącza możliwości wystawiania faktur VAT obejmujących kilka dostaw towaru lub usług w danym okresie. Zgodnie z art. 106e ust. 1 ustawy o VAT faktura powinna zawierać m.in.: data wystawienia; kolejny numer nadany w ramach jednej lub więcej serii, który w sposób jednoznaczny identyfikuje fakturę; imiona i nazwiska lub nazwy sprzedawcy i nabywcy towarów lub usług oraz ich adresy; NIP sprzedawcy i nabywcy, datę dokonania lub zakończenia dostawy towarów lub wykonania usługi lub datę otrzymania zapłaty, o ile taka data jest określona i różni się od daty wystawienia faktury, nazwę usługi lub towaru, cenę jednostkową bez podatku, wartość netto; stawkę
i kwotę podatku; wartość brutto. Faktura obejmująca kilka dostaw powinna obejmować wszystkie daty dokonanych dostaw towarów lub świadczenia usług wykonanych w danym okresie dla danego kontrahenta.**

**Wskazany przepis nie stanowi uzgodnienia konkretnego terminu wystawiania faktur przez Wykonawcę. Celem przepisu art. 8a ustawy z dnia 8 marca 2013 r. o przeciwdziałaniu nadmiernym opóźnieniom w transakcjach handlowych regulacji jest wyeliminowanie możliwości zawierania porozumień, które prowadziłyby do nadmiernego odsuwania w czasie doręczania faktury. Przesunięcie to, wobec treści art. 7 oraz 8, mogłoby służyć omijaniu rozwiązań przewidujących maksymalne terminy zapłaty, a ponadto wpływać na odroczenie terminu zapłaty odsetek za opóźnienie w transakcjach handlowych. Przepis umowy nie przewiduje nadmiernego odsuwania
w czasie daty zapłaty, albowiem przewiduje możliwość wystawiania czterech faktur za dostawy zrealizowane w danym miesiącu.**

3.Do §6 ust. 1 wzoru umowy. Prosimy o dodanie do zdania „Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji
i rękojmi na towar na okres 12 miesięcy od dnia dostawy” słów: „nie dłużej jednak niż do upływu terminu ważności dostarczonego asortymentu”.

**Ad. 3 Zamawiający wyraża zgodę na przyjęcie następującego brzmienia:**

***„Wykonawca udziela Zamawiającemu gwarancji i rękojmi na towar na okres 12 miesięcy od dnia dostawy, nie dłużej jednak niż do upływu terminu ważności dostarczonego asortymentu. Data przydatności do użycia od dnia dostawy nie może krótsza niż 12 miesięcy”.***

4. Do §6 ust. 1 wzoru umowy. Skoro Zamawiający przewiduje dostawy sukcesywne, zgodne
z bieżącym zapotrzebowaniem, czyli nie przewiduje konieczności dłuższego przechowywania zamówionych produktów w magazynie apteki szpitalnej, to dlaczego wyznacza warunek 12-miesięcznego okresu ważności zamówionych towarów? Wskazujemy przy tym, że zgodnie z Prawem farmaceutycznym produkty lecznicze do ostatniego dnia terminu ważności są pełnowartościowe i dopuszczone do obrotu. W związku z powyższym prosimy o dopisanie do §6 ust. 1 wzoru umowy następującej treści: "Dostawy produktów z krótszym terminem ważności mogą być dopuszczone w wyjątkowych sytuacjach i każdorazowo zgodę na nie musi wyrazić upoważniony przedstawiciel Zamawiającego".

**Ad. 4 Zamawiający wyraża zgodę na dodanie powyższego zapisu.**

5. Do §6 ust. 2 wzoru umowy: Czy Zamawiający wyrazi zgodę na zmianę postanowienia §6 ust. 2 zdanie pierwsze poprzez zastąpienie określenia: „w terminie 14 dni od daty stwierdzenia wad towarów lub braków
w dostawie” słowami: „w terminie 7 dni od daty odbioru towaru”?

**Ad. 5 Zamawiający nie wyraża zgody, nie ma takiej technicznej możliwości.**

Pytanie 1 – dotyczy pakietu 1

W związku z faktem pojawienia się na polskim rynku, wapna/pochłaniacza Co2 nie dopuszczonego przez Farmakopee brytyjską i amerykańską ze względu na wysoką zawartość NAOH (powyżej 3%), nieregularny kształt granulek oraz bardzo niską wydajność pochłaniania (17%, przy średniej ok. 26%), zwracamy się
z pytaniem czy Zamawiający wymaga wapna medycznego o zawartości NaOH poniżej 3%, regularnych granulkach, stopniu wydajności na poziomie 26% oraz stopniu pylenia poniżej 0,3%?

**Ad. 1 Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.**

Pytanie 2 – dotyczy pakietu 1

Większość Producentów oferuje w pojemnikach 5 L - 4,5kg wapna. Czy zamawiający wymaga wapna
o wadze 4,5 kg, co przekłada się na optymalne pochłanianie. Większa gramatura w związku z gorszą jakością wapna (nieregularne granulki i upakowanie) nie ma wpływu na zwiększenie wydajności pochłaniania, czy w związku z tym zamawiający wymaga wapno w opakowaniach po 4,5 kg?

**Ad. 2 Zamawiający dopuszcza, nie wymaga.**

Zadanie 4:

1. Prosimy o dopuszczenie zaoferowania sterylnej wody w pojemniku 340ml wyposażonej
w głowicę do instalacji do reduktora tlenowego funkcjonującego w szpitalu, w pojemniku umożliwiającym inhalację tlenową, kompatybilnym z posiadanymi dozownikami rotametrycznymi typu AGA z potwierdzoną badaniami klinicznymi możliwością zastosowania wody przez okres 30dni z odpowiednim przeliczeniem ilości w formularzu cenowym (do pełnych pojemników, zgodnie z określonym w swz zapotrzebowaniem ilościwym).

**Ad. 1 Zamawiający wyraża zgodę.**

2. Prosimy o doprecyzowanie czy na etykiecie umieszczonej na pojemniku maja się znajdować informacje oryginalnie wydrukowane przez producenta takie jak: data ważności, LOT i kod GTIN (co ułatwia identyfikację produktu i okresu jego przydatności do użycia) oraz oznaczenie ?

**Ad. 2 Zamawiający wymaga aby na etykiecie znajdowały się informacje oryginalnie wydrukowane przez producenta takie jak: data ważności, LOT i kod GTIN .**

3. Prosimy o wyjaśnienie czy pojemnik z wodą do nawilżania ma być oznaczony jako jednorazowego użytku, zgodnie z ustawą o wyrobach medycznych?

**Ad. 3 Zamawiający wymaga sterylnej wody do nawilżania w pojemnikach jednorazowego użytku.**

Zamawiający informuje, że powyższe wyjaśnienia stają się integralną częścią specyfikacji warunków zamówienia i będą wiążące przy składaniu ofert.

Z-ca Dyrektora ds.

Ekonomiczno-Eksploatacyjnych

Zbigniew Beneda

/podpis na oryginale/

Załączniki:

1. Umowa wzór - poprawiona

Do wiadomości:

* wszyscy uczestnicy
* a/a